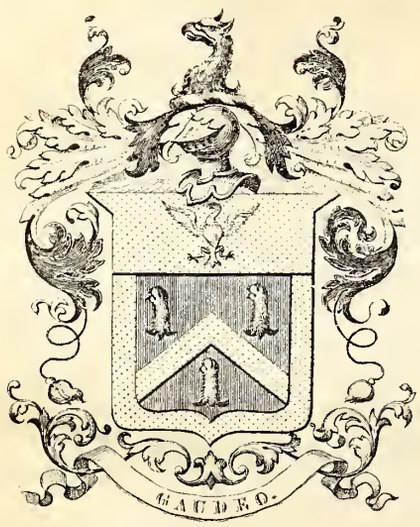


John Carter Brown.

PRETENSIONES

8304

POR

LA VILLA IMPERIAL DE Potosi, En el pleyto con el señor Fiscal.

SOBRE

La visita de las pulperias.

FVNDASE Su justicia. Lo primero, en que el señor Rey dõ Felipe Segundo incorporò en los Cabildos de las ciudades y villas el oficio de Fiel executor el año de 1573. *vt constat ex l. fin. tit. 3. lib. 7. Recopil.* para que los Regidores y Veintiquatros le exerciessen por sus turnos, *vt notat Bobadilla in sua Politica. lib. 3. cap. 8. numer.* 135. y assi es cierto, que en la compra de las Veintiquatrias ha passado a los Regidores de Potosi la jurisdicion de visitar las pulperias de aquella villa, y cuydar de los mantenimientos que se gastan en ella, *vt in si nihil casu probat text. in l. si aquæductus* 47. *cum duabus legibus seq. ff. de cõtrah. empt. idem probat textus elegans in l. si venditor* 38. §. *Firmus, ff. de act. empti,* cuius verba sunt: *Firmus à Proculo quæsit, si de plumbeo ca-*

stello fistulæ sub terram missæ aquam ducerent in aenum lateribus circumstructum, an hæ ædium essent, an vt ruta, cæsa, iuncta, fixaque, quæ ædiũ nõ essent? Ille rescripsit, referre quid actũ esset. Quid ergo, si nihil de eare neq; emptor, neque venditor cogitauerunt, vt plerumque in eiusmodi rebus euenire solet? Non ne proprius est, vt inserta & inclusa ædificio, partem eius esse existimemus? Et notat Albertus Brunus in tractat. de augmento cõclusion. 5. numer. 18. Y por el consiguiente parece claro, q̃ no pudo su Magestad quitar a los dichos Veinti quatros la jurisdiciõ que tienen cõprada, ni diminuirla, sino es por causa de vtilidad y necesidad publica, restituyendoles el precio justo que valiere la dicha diminucion. *Ita tenet Tello in l. 29. Taur. n. 10. in fi.* cuius verba sunt: *Videtur igitur concludendum, quòd Rex non potest mutare statum, nec minuere honorem veterũ vassallorum. Vnde si tale augmẽtum fieret sine causa, possessio illius, qui habet officium, quod prius emerat, concutitur, & supprimitur eius substãtia. Quid enim interest, quòd manu Regia pecunia, vel possessio alicuius rei abstrahatur sine causa à subdito, vel habẽti officium reddenti tot fructus aliquid de eo minuatur, propter quod dimidij fructus auferuntur, dimidius etiam valor proprietatis eius cõsumitur, & in effectu aufertur possessori eius substantia? Ideò quando talia similia fiunt, non solùm causa iusta interuenire debet, sed & vlterius dãnum resarciunt possessori certo modo ex liberali munificentia Regis. Idem tenent Rodericus Suarez allegatione 7. num. 1. Auendaño in cap. Prætor, part. 1. cap. 10. numer. 4. versicul. Imò, Sanchez libr. 2. resolut. moral. cap. 2. dub. 37. n. 3. Petrus Greg. de Republica, lib. 8. c. 8. n. 6. Mastrillus de Magistratibus, lib. 1. cap. 27. n. 32. & n. 35. & 38. Sylua respons. lib. 1. resp. 8. n. 28. Caldas cõs. 8. n. 68. cũ seq. Cabed. 2. p. decis. 20. n. 2. & 5. & Hippol. sing. 105. n. 2. & probat text. in l. 2. vers. E si por auẽtura, tit. 1. part. 2.*

Lo

Lo segundo, caso negado que el señor Rey don Felipe Segundo no huuiera incorporado el oficio de Fiel executor en las ciudades y villas de sus Reynos, parece indubitable auerle vēdido su Magestad a los Regidores y Veintiquatros q̄ estā agora en la dicha villa de Potosi, con calidad q̄ le ayan de exercer por sus turnos cō el Fiel executor perpetuo q̄ tiene cōprado este oficio, porq̄ auiendo sus antecessores visitado en esta forma todas las pulperias q̄ ha auido en aquella villa, y cuidado de los mantenimiētos della, desde que se poblò, que fue el año de 1545. *vt notāt Acosta lib. 4. Hist. Ind. cap. 6. & Garcilasso 1. part. Hist. Ind. lib. 8. cap. 24.* en que no ay question, consta que su Magestad ha vēdido estas vltimas Veintiquatrias segū y de la forma q̄ las auiā vsado y exercido sus antecessores. en cuyos terminos es llano auerse vēdido toda aquella jurisdiciō, deq̄ antes auiā gozado los dichos Regidores, *tex. est expres sus in l. creditor 52. § fi. ff. de act. empt.* cuius verba sunt: *Ante domū mari iunctā molibus iactis ripā cōstituit, & vt a beo possessa domus fuit, Gaio Seio vendidit. Quæro, an ripa, quæ ab auctore domui coniuncta erat, ad emptorē quoque iure emptionis pertineat? Respondit, eodē iure fore venditā domum, quo fuisset prius quā veniret: &* notat *Marta in tract. de clausulis p. 2. claus. 51. n. 2. his verbis: Si quis est inuestitus de feudo, & ita de certa re, prout & secundum formā, & modū, quo Titius habuit & possedit: si nō appareat, quomodò Titius habuerit, huiusmodi inuestitura purè facta dicitur, & ita ac si dicta clausula adiecta non fuisset. Sed si constat de modo & forma, secundū quam Titius possederit, hæc cōcessio in omnibus & per omnia, secundū illam limitatur, & declaratur. Idem probat Schibor. de feudis p. 5. c. 2. n. 55.* Y por auer auido tā largo trāscurso de tiēpo q̄ esto se ha vsado y practicado, es cierto q̄ tiene prescripta y adquirida esta jurisdicion el Cabildo de Potosi, *l. hoc iure, §. penul.*

ff. de aqua quotidiana & æstiua, cap. super quibusdam, § præterea, de verb signific. l. 8. tit. 13. lib. 4. Recopil. ibi: Sea auida en lugar de titulo bastante, l. 2. & 5. tit. 2. lib. 7. Recop. & notant Oldradus cons. 279. n. 8. Zauarel. con sil. 118. n. 8. Menchac. lib. 2. controuers. illustr. capit. 81. n. 12. & 13. Francisc. Beccius cõs. 108. n. 22. & Cephal. cons. 459. n. 1. & seq. vol. 4. lo qual se haze mas indubitable, por auerse introduzido la dicha costumbre con ciencia de los Virreyes, y Reales Audiencias, que gouiernan el Perù. Ita tenet Greg. Lopez in l. 3. tit. 2. p. 1. gl. 4. Burgos de Paz in l. 1. Taur. n. 233. Anguianus de legibus lib. 3. controuers. 30. n. 27. Padill. in l. 1. C. de seruitutibus n. 56. Menchac. lib. 1. controuers. vsufreq. cap. 3. n. 12. Menoch. cons. 1007. n. 93. Ant. Capitius decis. 57. Surd, decis. 182. n. 5. Stephanus Gratian. to. 5. discept. forens. cap. 957. n. 3. & cap. 965. n. 8. Vazquez in 1. 2. to. 2. disp. 177. cap. 2. n. 18. Mastrill. de Magistratibus, libr. 1. cap. 19. n. 23. & lib. 3. cap. 10. num. 10. & Couarr. alios allegãs in reg. pssessor. 2. p. in prin. n. 11. vers. Sed tamẽ. Y lo q̃ mas es, sabiẽdolo su Magestad, como consta de los titulos de confirmacion que se han despachado a los dichos Veintiquatros.

Lo 3. es cierto, q̃ su Magestad quãdo vẽde algun oficio, queda obligado a la euicciõ y saneamiẽto: vt tenẽt Amedeus de Apõte in tit. qui feudũ dare possũt, n. 64. circa finẽ. Puteus decis. 381. n. 2. & Pelaez alios referẽs de maioratu 4. p. q. 1. limit. 3. n. 12. Por q̃ el Principe tiene obligaciõ a obseruar, no solo los cõtratos de cõpra, q̃ se celebrã en su Real nõbre, sino tãbiẽ delos Reyes sus anteceſſores, si son de aquellos q̃ està puesto en vso y costũbre el celebratlos, como en nuestra España la vẽta de oficios de Regidores, y otros semejãtes. Ita tenẽt Hugo de Celso cõs. 26. n. 27. vers. Nec facit, Ceph. cõs. 117. n. 103. cũ seq. & n. 120. lib. 5. Cabed. 2. p. decis. 19. n. 1. & 4. Bob. in sua Polit. lib. 3. c. 13. n. 8. Pet. Greg. de Repub.

lib.7.c.fi.n.37. Mastr.de Magistr.lib.3.c.4.n.331. cũ seq.Sylua resp.lib 1.resp.8.n.26.& 27.& Alu. Valasc. consult.120.n.7.cũ seq. Y siẽdo llano q̃ la acciõ de euicciõ,no solo ha lugar quãdo todo lo q̃ se vende sale incierto,sino tãbien quãdo corre este infortunio qualquiera parte de las cõprehẽditas en la vẽta, *l.1.& ibi DD.ff de euictionibus,cuius ratio est, quia valet argumẽtũ de toto quoad partẽ,l.quæ de tota,ff.de reivendicat.* Sigueſe q̃ su Mageſtad no tiene facultad de poder limitar a los Veintiquatros de Potosi la jurisdiciõ q̃ les vẽdio de visitar las pulperias de aquella villa sin cõsentimiẽto suyo:*iuxta regulã text.in l.1.c. quãdo liceat ab emptione discedere,& notat optimè Petr.Barbos.in l.1. ff.de iudicijs,art.4.n.112.* ni intẽtar acciõ alguna en razõ desto:*quia quẽ de euictione tenet actio eundẽ agentẽ repellit exceptio,l.vendicantem 17.cum l.seq.ff.de exception.l.exceptione doli,C.de euict.cum alijs adductis à Simone Barbosa in locis communibus,lit.E.num.19.*

Lo 4.no es posible q̃ el Corregidor pueda acudir ala visita de las pulperias en Potosi cõ el cuidado y vigilãcia q̃ conuiene, porq̃ su principal oficio es cuidar del entero de la mita del cerro,y q̃ se labrẽ y beneficiẽ las minas, en lo qual se ocupa cõtinuamẽte todo el año,sin poder tener diuertimiẽto a otra cosa,*como es notorio,* Y assi parece q̃ no es adequado a razõ, quererle ocupar en estas visitas,*iuxta illud Exodi c.18.Nõ bonã rẽ facis:stulto labore cõsumeris & tu,& populus iste,qui tecũ est: vltra vires tuas est negotiũ,solus illud nõ poteris sustinere:* porq̃ aunq̃ puede vn hõbre acudir bien a vn negocio,*l.humilioribus, C. de susceptoribus, lib.10. & l.hac parte,C.de proximis sacr.scrin.lib.12.per quæ iura ita tenet Luc.de Pẽna in rubric.in fin. C.de diuers. offic.* no està bien ocuparle en muchos, *vt habetur Ecclesiast.c.11.Fili,ne in multis sint actus tui,et Prouerb.c. 17.Melior est buccella sicca cũ gaudio, quã domus plena victimis cum iurgio.Idem probat textus in authentic. de*

tabel-

tabellionibus, §. *& non fingant*, ibi: *Melius est pauca agere cautè, quàm multis interesse periculosè*, porque es ponerle à riesgo que falte a todos, *vt ait Nicolaus de Lyra in dict. cap.* 11. *Eccles. Impar inuenitur quisquè ad singula, dum diuiditur ad multa. Et Aristot. lib.* 2. *Polit. cap.* 9. *Improbandum est, vt idem homo pluribus operibus præsit: quia vnum opus ab vno optimè perficitur*, lo qual es en graue daño de la Republica, *vt eleganter tradit Aponte in tract. de potestate Proregis, tit.* 12. *num.* 8. *in fin.* his verbis: *Iura statuerunt vnumquemquè consiliarium, seu iudicem suo tantùm munere contentum esse debere, nec per Principem in alienis officijs, & muneribus occupandum, quia tali casu publica vacillat vtilitas. Idē notat Ioannes Baptista de Toro eius additionator in d. tit.* 12. *num.* 9. ibi: *Princeps non debet iudicem onerare causis, ac multitudine rerum, nam ex hoc confusio generatur negotiorum in maximam populi iacturam.* Y assi los Romanos aunque no excluyeron a los Corregidores de la jurisdicion de cuidar de los mantenimientos de sus Republicas, quisieron siempre q̄ huuiesse juezes especiales, que solamente tratassen desto, *l.* 1. *C. de officio Præfecti vrbi*: y a ningunos tuuo por mas a proposito el señor Rey don Felipe Segundo, q̄ a los Regidores y Capitulares de los Cabildos, *vt constat ex d. l. fin. tit.* 3. *lib.* 7. *Recopil.* Y por el consiguiente es adequado a justicia, que esta jurisdicion y preeminencia les sea restituida à los dichos Veintiquatros de Potosi.

Lo quinto consta, que el auer hecho su Magestad esta diuision de pulperias, fue por las necesidades vrgentes q̄ ha tenido, valiendose deste pequeño socorro para ellas, *vt patet ex dicta schedula*, ibi: *Los muchos y grandes gastos que con tan larga continuacion se ofrecen en estos y essos Reynos, obligan a procurar por todos los medios possibles y licitos el reparo y ayuda de mi Real hazienda, gastada en la defensa de mis vassallos.* Y siēdo

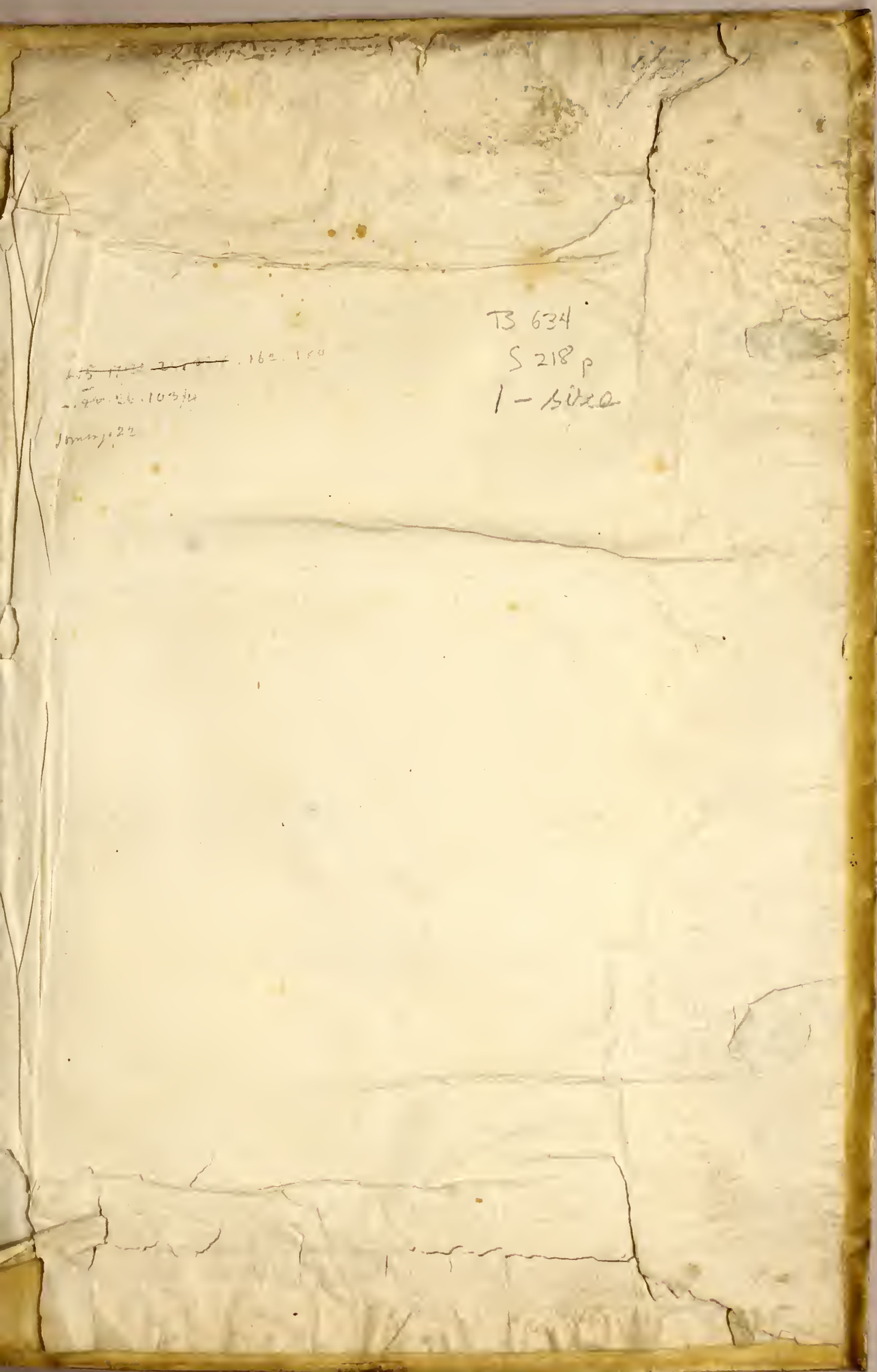
assi,

assi, que esto no se consigue con que los pulperos sean visitados por el Corregidor, ò por los Veintiquatros, sino con los derechos que pagan por las licencias q̄ se les da para poner las dichas pulperias, *como consta de la dicha cedula*, ibi: *Y vno dellos es, que todas las pulperias de essas Prouincias contribuyan por via de composicion cada año con cierta cantidad*, no ay causa porque los dichos Veintiquatros sean priuados del derecho que tienen de visitarlas, *Quia quod mihi non nocet & alijs prodest, teneor facere, l. 2. & ibi Doctores, ff. solut. matrim.* Y corroborase mas esto, con que conseruando a los Regidores en la juridicion que tienen, se cōserua juntamente el valor de sus oficios, y por el consiguiente consigue su Magestad dos efetos por este camino. El primero, la renta que se ha entablado sobre las dichas pulperias, Y el segundo, la seguridad de que no vengan a menos los tercios y mitades que se enteran en la Real caxa, quando se enagenan las dichas Veintiquatrias, que es lo mas importāte y considerable a su Magestad, *vt patet ad oculum*, lo qual se frustra, si no se les guarda a los Veintiquatros y Regidores las preeminēcias de sus oficios, *vt patet ex regula textus in authent. de defensoribus ciuitatum in principio, vers. Nos igitur in fin. & ibi glos. verb. quanto.*

Ni obsta cōtra esto, que serán mas crecidos los derechos que pagaren los pulperos por las licencias que piden, si saben que no han de ser visitados, ò que las visitas se han de hazer muy de tarde en tarde. Porque se responde, que semejante seguridad no se puede prometer por parte de su Magestad, *como se colige de la cedula de que se trata*, porque fuera pacto inuitatiuo para delinquir, y por el consiguiente reprouado en derecho, *l. illud cōuenire 5. & ibi Doctores, ff. de pactis dotalibus.* y en materia de mantenimientos conuiene, que el que los vende, no tenga hora segura, en que no entien-

entienda que le hã de visitar, y pedir cuenta si procede bien en su oficio. *Iuxta illud Matthæi cap. 24. Et vos estote parati: quia qua nescitis hora filius hominis venturus est*, porque con el miedo de que no los castiguen se van a la mano los pulperos en los excessos que suelen cometer, *vt tradit Accurs. in l. 1. ff. de iust. & iure*, ibi: *Oderunt peccare mali formidine pœnæ*, y faltando este miedo haràn lo que quisieren, *vt docet diuus Augustinus serm. 15. de Verbis Domini: Si seueritas disciplinæ dormiat, sæuit impunita nequitia. Et Diuus Chrysostomus in serm. de Absalone: Semper scelera dum non resecantur, increscunt, & in augmenta facinorum prosilitur, quoties secura impunitate peccatur*, y se cõuertirà en daño de toda la Republica el oficio que exercen, *vt ait Cicero lib. 2. offic. Adhibenda est Reipublicæ causa seueritas, sine qua administrari ciuitas nulla potest, & notant Doctores per textum ibi in l. ita vulneratus, ff. ad legem Aquiliam*. Y assi es bien que este cuidado estè a cargo de los Regidores y Veintiquatros, como ha estado hasta aqui; porque es cierto que ellos no hazen agrauio a los pulperos en las visitas que hazen, y se podra eligir modo con que no sean penosas a los que procedieren bien las dichas visitas, con que se darà salida a los inconuenientes que en esto puede auer. Saluo, &c.

✠



TS 634
S 218 p
1 - Silva